

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 13620081150856

UDC _____

廈門大學

碩 士 学 位 论 文

论公司章程的效力

The Effect of the Articles of Association

谢 小 真

指导教师姓名: 夏雅丽 教授

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 年 月 日

论文答辩时间:

学位授予日期:

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2011 年 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日:

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

公司章程是规范公司的组织及其活动的基本准则，是公司内部治理的最高自治法规，是公司法理论和实务研究的基础。公司章程的制定和变更，本身就是一种法律行为。法律行为最重要的意义在于其效力。在公司章程理论体系中，公司章程法律效力问题便是其中最为重要的内容。本文从三个部分阐述公司章程的效力问题。

第一部分主要论述了公司章程的基本理论，主要包括公司章程的概念内容以及公司章程的性质。本文通过分别评述公司章程的契约说、宪章说以及自治法规三种学说的合理及不合理之处，结合我国公司法的法律规范，推出公司章程性质折衷说理论。折衷说吸收契约说和自治法规说的合理内涵，认为公司章程在规范公司内部成员之间的权利义务关系时体现契约性，在规范公司的治理结构、管理制度等方面时更多地表现为自治法规。

第二部分是本论文的重点部分，阐述公司章程的效力，包括时间效力、对人效力以及对事效力。公司章程的时间效力主要是关于公司章程的生效时间、效力终止时间以及公司章程是否具有溯及力。基于公司章程性质的折衷说，本文认为，公司章程的生效时间应区分不同的事项。公司章程中有关股东设立公司的权利义务关系，体现公司章程的契约性质，于股东意思表示一致时生效。公司章程中关于公司的组织结构、公司的管理以及后加入的股东的事项，体现章程的自治性，于公司登记成立之日起生效。从保护交易第三人，维护经济秩序的角度出发，本文认为公司章程的无效不具有溯及力。公司章程的对人效力是通过对公司章程的内部效力和外部效力来论述的。内部效力主要是论述公司章程对公司、股东、董事、监事以及公司内部高级管理人员的效力。外部效力主要表现为公司章程的公信力以及对抗效力。本文通过梳理各国对公共文件推定通知制度的立法态度，从传统的对公共文件的推定通知制度的肯定到废除，指出各国对公司章程对抗效力的立法趋向。公司章程的对抗效力保护公司的利益，但同时为了保护交易的安全公司章程不得对抗善意第三人。公司章程对事效力是公司

章程对哪些事项具有效力，涉及到公司章程记载内容的合法性问题。本文认为，公司章程的记载事项不得违反公司法强制型规定。赋权型规则，只有在公司参与者将事项记载于章程中，才能发生效力。补充型规则则允许当事人排除公司法的规定。

第三部分是关于公司章程的效力瑕疵以及效力瑕疵的救济。通过分析主要国家对公司章程效力救济的方式得出我国有关公司章程效力瑕疵救济的五点建议。

关键词：公司章程；法律效力；公司法

ABSTRACT

The articles of association of a company are basic criteria to regulate activities of a company. They are the autonomy regulations within the company governance. And they are also the basis of researching the theory and the practice of the company law. The initiation of the articles of association is a legal act, and the most important part of a legal act is its effect. So in the theory system of articles of association, the effect of the articles of association is one of the most important contents. This article is consists of three part.

The first part is about the basic theory of the articles of association. It includes the conception of the articles of association and the contents of the articles of association and the nature of the articles of association. They are three theories about the nature of the articles of association: the contract theory, the charter theory and the autonomy regulation theory. This paper reviews the reasonable parts and unreasonable parts of the theories and analyzes the company law in china, then points out a new theory of the articles of association: a compromise theory of the articles of association. The theory absorbs the reasonable aspects of the contract theory and the autonomy regulation theory. It is considered that the articles of association are contracts while regulating the rights and obligations of the members and the articles of association are autonomy regulations while regulating the rules of company governance.

The second part is the key part of the paper which deals with the effect of the articles of association, including the time effect of the article of association, the human effect of the articles of association, and the effect on certain matters. The time effect of the articles of association concerns when the articles of association affect and when the effect terminates and whether the articles of association have retroactivity. The effective time is distinguished by different items as a result of the nature of the articles of association. The items about the

rights and obligations during the incorporation of a company in the articles of association are affected when shareholders agree. The items concerning the organizational structure and corporate governance are affected when the company is established. There is no retroactivity when the articles of association are invalid to protect the third party. The human effect of the articles of association consists of the internal validity and external validity. The internal validity of the articles of association is about the effect to the company, shareholders, directors, supervisors and senior managers. The external validity of the articles of association is about the credibility effect of the articles of association and the validity acting against the third. The credibility effect of the articles of association is based on its publicity, and the credibility effect is mainly to protect the interests of the third. The validity acting against the third is to protect the interests of a company. The effect on matters means which items are affected by the articles of association, and it concerns the legality of the contents of the articles. The items in the articles of association shall not violate the mandatory rules of the company law.

The third part is about the articles of association which have defective effect and how to relief the defective articles of association. After analyzing how to relief the defective articles in many countries, some suggestions are proposed to relief the defective articles.

Key words: articles of association; effect; the company law

目 录

引 言	1
第一章 公司章程基本理论	2
第一节 公司章程的概念及内容	2
一、公司章程的界定	2
二、公司章程的内容	3
第二节 公司章程的性质	5
一、契约说	5
二、宪章说	7
三、自治法规说	8
四、本文对公司章程性质的观点	9
第二章 公司章程的效力	11
第一节 公司章程的时间效力	11
一、公司章程的生效时间	11
二、公司章程的失效时间	13
三、公司章程的溯及力	13
第二节 公司章程的对人效力	14
一、公司章程的内部效力	14
二、公司章程的对外效力	18
第三节 公司章程的对事效力	22
一、公司法的性质与公司章程的关系	22
二、公司法规则与公司章程的关系	23
三、公司章程效力合法性的一般标准	24
第三章 公司章程效力瑕疵及其法律救济	27

第一节 公司章程效力瑕疵及其法律后果	27
一、公司章程效力瑕疵的产生原因.....	27
二、公司章程效力瑕疵的法律后果.....	29
第二节 公司章程效力瑕疵的法律救济	30
一、公司章程效力瑕疵的救济.....	30
二、我国有关公司章程效力瑕疵制度的规定.....	32
三、完善我国公司章程效力瑕疵救济制度的思考和建议.....	32
结 语.....	34
参考文献	35

CONTENTS

Introduction.....	1
Chapter 1 The basic theory of the articles of association	2
Subchapter 1 The concept and the contents of the articles of association.....	2
Section 1 The concept of the articles of association	2
Section 2 The contents of the articles of association	3
Subchapter 2 The nature of the articles of association.....	5
Section 1 Theory of contract of the articles of association.....	5
Section 2 Theory of charter of the articles of association.....	7
Section 3 Theory of autonomy criterion of the articles of association	8
Section 4 The writer's view of the nature of the articles of association.....	9
Chapter 2 The effect of the articles of association.....	11
Subchapter 1 The time effect of the articles of association	11
Section 1 The effective time of the articles of association	11
Section 2 The terminated time of the articles of association	13
Section 3 Retroactivity of the articles of association.....	13
Subchapter 2 The human effect of the articles of association.....	14
Section 1 The internal effect of articles of association	14
Section 2 The external effect of articles of association	18
Subchapter 3 The effect of the articles of association on matters	22
Section 1 The relationship between the nature of the company law and the articles of association.....	22
Section 2 The relationship between the rules of the company law and the articles of association.....	23
Section 3 The general standard of a legal articles of association	24

Chapter 3 The defective articles of association and its relief27

Subchapter 1 The defective articles of association and its legal results.....27

Section 1 The reasons that cause the articles of association defective27

Section 2 The legal results of the defective articles of association.....29

Subchapter 2 The legal relief of the defective articles of association30

Section 1 The contents of legal relief of the defective articles of association..30

Section 2 The legal relief of the defective articles of association in china.....32

Section 3 Suggestions to perfect the defective articles of association.....32

Conclusions.....34

Bibliography35

厦门大学博硕士论文摘要库

引 言

公司是人类进行财富创造的工具。美国学者巴特尔曾指出：有限责任公司制度是当代最伟大的发明，其产生的意义甚至超过了蒸汽机和电的发明。公司章程是公司设立与公司存续必备的法律文件，无论是从公司内部的管理和分权治理，还是外部关系上的相互协调，公司章程都起到重要的作用。

公司章程作为公司治理的行为准则，是将公司自治的理想转化为行动的桥梁。因此，公司章程在公司法理论研究中十分重要。对公司而言，公司章程是最重要的自治规则，是公司高效运行的前提。对公司股东而言，股东通过公司章程设定权利、义务，分配股利，取得投资回报。对公司董事、监事、高级管理人员而言，公司章程是董事、监事以及高级管理人员的行为准则。对第三人而言，公司章程具有公示效力。因此，公司章程既是公司对内管理的工具，也是国家实现对公司管理的途径之一。

公司章程的效力问题是公司章程问题的核心。实务中涉及公司章程的问题和争议的解决，大多需要公司章程效力理论作为支撑。因此，对公司章程的效力进行系统研究，可以从理论上树立起正确的章程效力观念，在实践中逐步完善我国公司章程效力制度，增强社会对公司章程在市场经济活动中重要作用的认识，使公司章程的法律作用得到充分体现。

第一章 公司章程基本理论

第一节 公司章程的概念及内容

一、公司章程的界定

我国学者对公司章程的看法，有不同的表述。学者江平教授认为：公司章程是公司依法约定公司内部外部法律关系、确定公司内部管理体制和股东基本权利义务的法律文件。^①学者时建中教授认为：公司章程是指公司必须具备的由发起设立公司的投资者制定的，并对公司、股东、公司经营管理人员具有约束力的调整公司内部组织关系和经营行为的自治规则。^②学者朱炎生教授认为：公司章程具有实质和形式两种意义。实质意义上的公司章程，指规范公司的组织及其活动的基本准则。形式意义上的公司章程是指根据公司发起人或者股东的行为而成立的规定公司组织及其活动基本准则的书面文件。^③

我国台湾地区学者柯芳枝认为实质意义之章程系指规定公司组织及活动之公司根本规则本身而言，形式意义之章程系指记载上述根本规则之书面文件。^④

德国学者拉伦茨认为章程是在法律规定的范围内对其成员有约束力的内部规范，它仅对加入社团从而自愿服从这些规则的人有效。^⑤德国学者传统上大多认为，公司章程是股东之间的“合同”。当然，此处所谓“合同”不同于一般契约意义上所指的合同，而是指当事人需求相同的、并行的意思表示。《德国有限责任公司法》与《德国商法典》甚至直接将有限责任公司、无限公司、两合公司的章程称为“公司合同”。在德国法中，有限责任公司的公司章程被称为“公司合同”，但不管是“公司合同”还是“公

① 江平.法人制度论[M].北京:中国政法大学出版社,1994.84.

② 时建中.公司法原理精解、案例与运用[M].北京:中国法制出版社,2006.15.

③ 朱炎生.公司法[M].厦门:厦门大学出版社,2008.33.

④ 柯芳枝.公司法论[M].北京:中国政法大学出版社,2004. 78.

⑤ [德]拉伦茨.德国民法通论[M].王晓晔等译,北京:法律出版社,2003. 201.

司章程”，在本质上并无区别。^①就内容而言，公司章程既可以包含调整当事人之间关系的债法性条款，也可以包含调整团体意思构成及其活动并对未来成员也有约束力的合作性规范。^②

日本学者田中城二认为公司章程是由公司发起人订立的关于公司组织及营运基本规则的法律文件，包括实质意义的基本规则和形式意义上的书面记载或记录^③。韩国学者李哲松认为实质意义的公司章程是依社员们的法律行为而成立，具有对成文法补充性、变更性效力，并以此对公司的团体法性质的法律关系进行规律规范的总称；形式意义上的章程，是指记载其规范的书面文件。^④

美国学者奥尔森认为公司章程是就公司组织及运作规范，对公司的性质、宗旨、经营范围、组织机构、活动方式和权利义务等内容进行记载的基本法律文件。^⑤

综上所述，公司章程从实质意义上看，是规范公司组织和活动的基本规则，从形式上看，公司章程是记载这些规则的书面文件。

二、公司章程的内容

大陆法系国家和英美法系国家关于公司章程的内容的规定是不同的。从公司章程结构上看，大陆法系采取一元结构，将公司的内部关系和外部关系集于一体，把章程中所需要记载的事项全部写在一份章程中，这些内容并没有主次之分，只要章程内容合法均可。英美法系对公司章程采取二元结构，将公司对内关系和对外关系分别处理，将公司章程分为章程大纲和章程细则，所涉及内外部事务的具体情形不同而有不同处理规则。

（一）英美法系公司章程的内容

在英美法系国家，公司章程由两部分文件组成，需要对外公示的章程性文件和不对外公示的章程性文件。需要对外公示的文件在英国称其为组织章程（Memorandum of association），在美国称之为公司章程（Articles of

① 范健,王建文.公司法[M].北京:法律出版社,2008. 204.

② [德]托马斯·莱塞尔.德国资合公司法[M].高旭军等译.北京:法律出版社,2005.405.

③ [日]田中诚二.会社法详论[M].日本:劲草书房,1982. 161.

④ [韩]李哲松.韩国公司法[M]. 吴日焕译,北京:中国政法大学出版社,2000. 75.

⑤ [美]奥尔森著.集体行动的逻辑[M]. 陈郁等译,上海:上海人民出版社,1995.107.

incorporation），它们的称呼不同，但功能是一样的，主要是确定公司地位和权限。英国公司组织章程的主要内容是：（1）公司名称；（2）公司的注册地，从而确定公司的籍贯；（3）公司的目的；（4）股东的责任；（5）资本总额及分股后每股的固定金额；（6）股东的签名。^①根据《美国示范公司法》的规定，美国公司章程的主要内容是：（1）公司名称；（2）公司存续期限，它可以是永久性的；（3）公司的宗旨，它可以笼统地概括为为了任何合法的商业目的；（4）公司被授权发行的股份数额，包括这些股份的权利和优先权方面的信息；（5）公司注册办事处的地址以及该注册办事处的注册代理人的姓名；（6）董事人数及初始董事会成员的姓名、住址；（7）每位创办人的姓名和住址。^②不对外公示的文件是公司章程细则(英国称为 Articles of Association，美国称为 Bylaw)主要规定公司内部事务，是在章程大纲的基础上制订的、用来调整公司内部关系的文件，主要载明了股东大会、董事、高级职员等有关公司内部事务的文件，其着眼于公司内部的权利配置。章程细则的效力较低，其内容不得与公司法及章程大纲的规定相抵触，一般在公司内部有效，不得对抗善意第三人。章程细则一般由董事会制订、修改或废除，在特殊情况下也可由股东大会制订、修改或废除。

（二）大陆法系公司章程的内容

大陆法系国家根据法律对公司章程所记载事项有无明确规定以及所记载事项对章程效力影响的不同，将章程所记载的事项分为绝对必要记载事项、相对必要记载事项和任意记载事项。绝对必要记载事项，是公司章程中必须记载的事项。相对必要记载事项，是指由法律列举出的一些事项，公司章程的制定人可以自行决定是否记载于公司章程。任意记载事项，是指法律未作列举，而是由公司章程的制定人根据实际情况而自行决定载入公司章程的事项。

① [英]保罗·戴维斯.英国公司法精要[M]. 樊云慧译,北京:法律出版社,2007.112.

② 虞政平.美国公司法规精选[Z].北京:商务印书馆,2004.24.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库